Otro papel sobre este pleito se hallara en el tom. 6. al fol. 399. =

25

POR MELCHOR DE LOS REYES, EN LA CAVSA CON LA

Iusticia Real de la Ciudad de San Lucar de Barrameda, y con Doña Elvira Donzel, biuda de Pedro de Linares.

SOBRE LA INMVNIDAD Y LIBERTAD Ecclesiastica.

IVSTAMENTE MELCHOR de los Reyes, pretende, à, y deve gozar de la inmunidad Ecclesiastica, restituyendole al Convento del señor san Francisco, de donde fue sacado. Y para que v.m. asi lo declare y mande, se le suplica passe los ojos por este papel para cuya introduciō, supongo en el Hecho, lo siguiēte.

¶ Lo primero, que por uno de los dias del mes de Diziembre, del año passado de mil y seyscientos y veynte y cinco, estando Melchor de los Reyes, y Pedro de Linares, hablando familiarmente, en la plaça publica de la Ribera de la dicha Ciudad de San Lucar de Barrameda, sobre una partida de Tabaco, a cuya sazō asistia en ella

la gente principal del lugar, y la que concurriò de los comarcanos por la venida del Inglés a la Vaia de Cadiz, y otros que se avian desembarcado de los Galeones de la guardia de las Indias en presencia de todos; el dicho Pedro de Linares alçò la mano derecha, y con ella abierta, le dio a Melchor de los Reyes una bofetada en el rostro, de q̃ se causò mucha nota publicidad y escandalo.

¶ Supongo lo segundo, que el Excelentissimo señor Duque de Medina Sidonia (que lo es de la dicha Ciudad de San Lucar) y Capitá General del Mar Occeano, y Costas del Andaluzia, hizo parecer ante su grádeza, a los dichos Melchor de los Reyes, y Pedro de Linares, para hazer las pazes y amistades, reconciliandolos; y el dicho Melchor de los Reyes lo resistio, representando su agravio, y atroz injuria. Y sin embargo temiendo justamente la indignacion de la grandeza de un tan grande Principe, dio forçado, la mano al dicho Pedro de Linares en fee de amistades. Y en consideracion de que su agravio, y afrenta estava viva, y sin satisfacion, anduvo el dicho Melchor de los Reyes siempre retirado del comercio y comunicacion de sus amigos. Y dexò de navegar en las Flotas y Armadas de la guarda de las Indias, donde exerciò mas tiempo de catorze años el officio de soldado, y Artillero, sirviédo a su Magestad, por no admitirse a este ministerio conforme la ley de la milicia hombres afrentados.

¶ Lo tercero supongo, que despues de la cófederació y amistades, el dicho Pedro de Linares, tuvo intento declarado de calificar la injuria y afréta que hizo al dicho Melchor de los Reyes, dandole la muerte, prevenido para el efeto de un Pistolete, cota, y ojeteado de tafetanes con que de ordinario anduvo; y diferentes vezes buscò al dicho Melchor de los Reyes assi de dia como de noche; y una dellas le aguardò en los umbrales de las casas de su morada, y teniendo a algunas personas por el dicho Melchor de los Reyes, les siguio yendo sobre ellos, por detras con la daga desnuda en la mano para darles, y reconociendo no ser Melchor de los Reyes, passò adelante

lante, dando a entender su intento, y que era de matarle.

¶Lo quarto supongo, que evitãdo el dicho Melchor de los Reyes las ocasiones que le dio Pedro de Linares, para tomar la satisfacion de su injuria y afrenta, añidiẽdo agravio a agravio, y injuria a injuria, le injurio y provocò de nuevo el dicho Pedro de Linares, diziendole a doña Iuana Bautista muger de Melchor de los Reyes, en calle publica de cõcurso de gẽte, y en presencia de unas mugeres que le acompañavan, que era una puta provada espaldas de palanquin.

¶Lo quinto supõgo, que el dicho Melchor de los Reyes, es, y à sido hombre honrado, de buenas partes, calidad, y costumbres, hijo de padres y parientes tales, y por el contrario, el dicho Pedro de Linares, hombre rijoso, incorregible, facineroso, tenido y avido por traydor y aleve; porque sobre seguro à dado la muerte a ocho hõbres, y injuriado a otros, y sus principios medios y fines de ninguna calidad. Y finalmente persona de muchos enemigos originados de su mal proceder, y alevosias.

¶Lo sexto supongo, que por uno de los dias del mes de Febrero passado deste presente año, aviendo concurrido los vezinos de la dicha Ciudad de San Lucar de Barrameda, y entre ellos el dicho Pedro de Linares, al Conven del señor San Francisco de la dicha Ciudad, a la fiesta de unos santos martyres que el dicho dia se celebrò en la calçada que va al dicho Cõvento, parte y lugar profano, dieron la muerte al dicho Pedro de Linares; estãdo a la sazon deste sucesso el dicho Melchor de los Reyes quieto, seguro y sin armas en el Coro alto de la Yglesia del dicho Convento.

¶Lo septimo supõgo, que la justicia Real de la dicha Ciudad imputandole a Melchor de los Reyes la muerte del dicho Pedro de Linares; sin aver dado principio a la averiguaciõ del caso, ni que constasse el fuesse el omicida, le sacaron violentamente de la Yglesia, y prendieron.

¶Lo octavo supongo que la dicha justicia Real à presen-

sentado testimonio de culpa, y pretende q̃ el dicho Mel chor de los Reyes no deve gozar de la inmunidad Eclesiastica, fundádo el caso en alevosia y amistades fechas por el dicho señor Duque.

¶ Quibus sic constitutis, fundarè en este papel tres articulos de lo principal del Hecho, sobre que està cóclu so el pleyto.

En el primero tratarè, no està provado que Melchor delos Reyes diesse la muerte a Pedro de Linares.

En el segúdo dela causa de enemistad q̃ uvo entre los dichos Melchor de los Reyes, y Pedro de Linares, y que esta fue bastante para evitar el caso de alevosia quando Melchor de los Reyes uviera muerto retro vel a tergo, al dicho Pedro de Linares. Y consequentemente que à y deve gozar de la inmunidad y libertad Eclesiastica.

En el tercero fundarè, que siendo como es el dicho Melchor de los Reyes, sujeto vassallo del Excelétissimo señor Duque de Medina Sidonia, las amistades que hizo su Excelencia, entre el y Pedro de Linares no lo fueron, y que caso negado, se pudieran sustener, que el que las quebrò fue el dicho Pedro de Linares.

ARTICVLO PRIMERO.

LA justicia Real haze cargo a Melchor de los Reyes de la muerte de Pedro Linares, para cuya prueva, por su parte se presentò un testimonio de culpa que eñl està manifiesta la que tuvo la dicha justicia Real por aver sacado de la Yglesia a Melchor de los Reyes, assi por estar le prohibido, como por no constar antes ni despues de ser sacado fuesse homicida, & propterea extractio seu incarceratio est nullius momenti, tanquam facta a iudice non cópetente, probant Pater Franciscus Suarez de statu relig. lib. 3. c. 13. n. 12. & seqq. quem refert & sequitur prosperus Farin. in apédice de immu. Eccl. c. 2. n. 56. ibi: *Amplia 18. quod cum iudici seculari prohibitum sit confugentē ad Ecclesiam extrahere, sequitur quoties extraxit & carceravit talis extractio, & carceratio est ipso iure nulla, & propterea iudex*

& ex nullum ex ea adquirit ius, iurisdictionem seu potestatē in ipsum extractum & carceratum, talis ex tractio seu carceratio dici potest non actus iurisdictionis, sed violentiæ, & propterea si iudex interrogat; nec iuridicè interrogat; nec interrogatus responderetenetur, & si ulterius iudex procedat ad torquendum, ad condemnandum & ad exequendum pœnam utique semper iniurias multiplicat & tot excommunicationes incurrit nullumq; actum veræ iurisdictionis excercet & omnia sunt nulla. De manera q̃ los actos del cargo fulminados por la dicha justicia Real y demas diligencias fechas con Melchor de los Reyes, ipso iure son nullas, y asi no podemos dezir que ay cargo ni testimonio de culpa quando el derecho resistia su fulminacion.

¶Y quando se pudiera sustener delos testigos cōque se prueva, ay dos generos.

¶Los del primero, deponen de oydas, publica voz y fama, y no solo no pruevan sed neq; etiam faciunt præsumptionem pro ut consuluut Iasson cons. 22. n. 7. lib. 1. Menoch. cons. 98. n. 55. lib. 1. Hipol. Reminald. cons. 26 n. 445. lib. 3. De forma que Melchor de los Reyes no necesitava de descargarse, porque non est talis præsumptio quod onus probandi contrarium, transeat in prædictū Melchorem de los Reyes. Alciat. in l. 1. in verb. Celsus ait ff. si certum petatur Alex. cons. 77. incipit in casu acusationis n. 4. in verb. aliqualem lib. 1. nec etiam concurrente fama testimonium de auditu facit probationé tex. in cap. tam literis in prin. extra de test. ibi: *nihil esse cōtra Lucanum electum ostensum nisi de auditu & fama.* ibi gl. in verb de auditu Rippa in l. 1. n. 86. ff si certum pet.

¶Los de el segūdo genero, como son Antonio Diaz, Iuana Ximenez, Ysabel Rodriguez, que por el testimonio de culpa parece deponen de vista, menos prueva induceen.

¶En quanto al dicho Antonio Diaz, consta de su posicion que es esclavo, & cum servus habeatur iure civili pro mortuo & propterea, de iure ab omnibus offitijs & muneribus arceatur. l. quod attinet de reg. iur. l. in omnibus. l. in ~~pensionem~~ ff. de reiu. id circo cum ad testifican

dum minime admitti debere, tex. in l. quoniam liberi. C. de testibus, & in auth. eo. tit. §. si vero dicatur col. 7. & dictum illius est nullum ipso iure possit que propterea etiam parte non opponente iudicis officio a testificãdo repelli secundum Angelum in auth. de test. §. 1. n. 2. Mascard. de prob. concl. 1358. n. 16. Mayormente aviendo se ~~tratado~~ en parte de su dicho en la ratificacion fecha en el juyzio plenario, donde depone por palabras de *pa receme*, y dissiente en lo sustancial, aviendo enel sumario testificado de vista, por palabras afirmativas: Y esta variacion, y retractacion, es la causa final de los derechos que disponen, es necessario atormentar al esclavo para evitar toda contrariedad habilitandole en su dicho, por que aliàs non dicitur testis habilis, quæ ratio legislatorem movit in l. 3. titul. 16. partit. 3 ibi: *El tormento le devẽ dar por esta razon, por que los sierVos son como hombres desesperados por la serVidumbre en que estan, è deVe todo home sospechar, que dirãn de ligero, mentira, e que encubrieran la Verdad quando alguna premia no les fuere fecha*. Nam vbi testis vacillat ex suspicione falsi inde dimanantis, torturæ locus est. l. libero 15. & l. 18. §. testis. ff. de quæst. l. vl. di. tit. p. 3. vbi Gregor. gl. 4. verb. *Van desVariando* Y en nuestro caso no solo ay variedad como queda dicho, pero falta el requisito legal, que es el tormento para que Antonio Diaz esclavo quedasse habilitado.

¶ Y Iuana Ximenez està convencida de falso, porque su nombre propio es Ana de la Plata, que de proposito mudò en su deposicion y dicho, nombrandose Iuana Ximenez, & sic ex mutatione nominis committitur species falsitatis DD. in l. 1. C. de mutat. nom. Y porque declarò lo contrario de la verdad siendo assi, no vio q̃ Melchor de los Reyes matasse a Pedro de Linares como la susodicha despues lo testifica debajo de juramento en las diligencias que investigando la verdad, de officio, y por comission de v. m. el Vicario de San Lucar cõ ella hizo.

¶ Ex quo resultat illa celebris quæst. vtrum si testis in vno examine dicit contrarium eius quod dixerat in alio sit paren[illegible] primo vel secundo dicto aut neutri credatur

tur

tur, disputan esta question el señor Presidente Covarruvias en sus varias lib.2.c.13.n.8. Iulio Cla. in praxi crim. §.fi. q.53. versi. prædicta autem, in prin. & alij quam plurimi relati a Farin. in sua prax. crim. de oppositione contradicta testium. Y finalmente resuelven, se à de estar al primero dicho del testigo en las causas civiles, secus vero in criminalibus, circa quod versatur quæstio nostra idem Covarr. vbi sup. versi.3. prope finem: ibi: *id obtinet in civilibus controversijs non in criminalibus in quibus aliud sit dicendum & obseruandum vt ipse Bart. notat in l.1. C. de summa Trinit. n.22. & ideo saltim in criminalibus opinio Bartoli in l. eos erit intelligenda quemadmodū modo scripsi.* Quod in hac specie asserunt Decius Cons. 189. n.20. Aymon Cons. 6. col. 4. n.45. Y se à de estar al segundo dicho de la dicha Iuana Ximenez, donde declara que lo depuesto en el primero ante la justicia Real, es falso y lo cōtrario de la verdad, pro ut idem Decius dicit Cons. 429. n.17.

¶ Y en quanto a Ysabel Rodriguez està justificado q̃ es Morisca, y que quando sucedio la muerte de Pedro de Linares estava en el cuerpo de la Yglesia del Convento del señor san Francisco, donde a la sazon en el Coro alto della se hallò, y estava el dicho Melchor de los Reyes quieto y seguro, y sin armas. Por manera que era imposible que el diesse la muerte a Pedro de Linares; ni la susodicha lo viesse, & cum hæc negativa habeat adiunctiuam determinationem loci & tēporis est sufficiens probatio. Assi para excluyr el dicho de Ysabel Rodriguez como para dar por libre al dicho Melchor de los Reyes del cargo que se le haze. Bald. in l.2. ff. de prob. ibi gl. cap ex tenore extra de testibus l. optimam C. de cōtrah. vel cōmitenda stipul. circa finem.

¶ Preterea, porq̃ Melchor de los Reyes antes del examen de los testigos fechos en esta causa de inmunidad lo contradixo oponiendoles los defetos y tachas referidas, y a otros que depusieron de oydas, el ser alguaziles y ministros de la justicia con quien se litiga, y la familiaridad y estrecha amistad de todos cō el muerto, tum demum testes inhabiles parte opponente de inhabilitate

ante-

ante quam admittantur, admissi non probant Bald. in l. si quis testibus n. 7. versic. hæc vera sunt. C. de testibus & ibi Salicetus versi. vt erat ei nota. n. 9. Menoch. de arbitr. lib. 2. casu. 239. n. 6. Mascar. de prob, concl. 408. n. 24. Y es la razõ, porque omissio contradictionis & oppositionis quoad testes respectu exceptionum, & obiectionum quæ partis consensu tolli possunt, vt est *inimicitia, familiaritas consanguinitas*, & similia nocet secus quo ad eas quæ sunt introductæ non favore tacentis sed odio ipsius testis prout est *excomunicatio & infamia*, tunc testes talibus exceptionibus affecti admitendi nõsunt, & admissi etiã non opponente parte non probant; igitur facta oppositione inhabilitatis maiori ratione eis minimè fides adhibenda est, vt asserunt idem Bald. in d. l. si quis testibus n. 7. Menoch. ubi supra casu 23. Y aviẽdolo fecho en tiẽpo Melchor de los Reyes, con mas llaneza queda deshecho el cargo. Y porque ad efectum condemnandi probatioues debent esse ne dum concludentes sed etiam luce meridiana clariores pro ut est tex. in l. sciant cũcti fi. c. de prob. & in cap. sciant cuncti 2. q. vlt. vbi dum loquitur de probatione testium addit *idoneorum* dum de probatione instrumentorum addit *indubitatorum ac etiam luce meridiana clariorum*, & ibi hoc modo glo. & comuniter omnes eam præcipue redentes rationem, *quia scilicet cum in criminalibus de hominis salute tractetur hoc ideo exactior requiritur probatio*, & vide presertim Bald. in dict. l. fi. n. 4. vbi magistraliter demonstrat debere assistere in claritatem probationis.

¶Y en este caso dudoso quãdo occidens est incertus por defecto de prueva no se le à de imputar a Melchor de los Reyes la muerte mas que a otros, a quiẽ Pedro de Linares assi mesmo tenia ofendidos, & per consequens non habet locum pena iuris ordinaria nec etiam statutaria Bart. in l. si in rixa n. 11. versi. sed hic insurgit dubiũ ff. ad legem Iuliam de Sicear. Menoch. de arbit. li. 2. casu 363. Albericus in d. l. si in rixa n. 2. & seq.

ARTI-

AVnque algunos an tomado la pluma para escrevir en este caso, solo an llegado a disputar *qualis dicatur proditor*, discurriendo en la materia cõ mucho ingenio. Y porque es question deste Articulo donde se à de tocar para exornar esta alegacion, me valdrè solo de algunas auctoridades citadas, añidiendo las omitidas, y pertinentes para la determinacion del caso sin cãsar a v.m. repitiendo lo que otros an escrito.

¶ El govierno de las acciones humanas es la causa, y esta es la que mueve la voluntad à amar, ò a aborrecer a su medida, porque si la causa del odio es grande, su efeto que es el odio lo serà tambien, porque los efetos son hijos de sus causas, y ningunos ay tan parecidos a sus padres como ellos, porque casi nacen con la causa, como lo dixo Arist. lib. 2. rectorum cuius sunt hæc verba, *alius locus est a causa vt si causa stiterit factum esse dicatur si non stiterit, non esse factum nam simul causa est cum eo cuius est causa, & sine eo nihil est, &c.* & dicit plura in proposito Menoch. cõsil. 230. n. 27. cum seq. vol. 3. y trasladò a la letra todo lo que dixo Menoch. co citato Salzedo ad practicam Bernal Diaz cap. 93. versi. 2.

¶ Agora es de ver q̃ causa dio Pedro de Linares a Melchor de los Reyes, para que fuera su enemigo. Y si es tal que engendrò enemistad capital.

¶ Quãto a lo primero, es hecho assentado por el pleyto que Pedro de Linares dio una bofetada en el rostro a mano abierta à Melchor de los Reyes en plaça publica, y en presencia de gente principal; y esta es causa grave, que engendra enemistad capital. Farin. in sua praxi criminali de iuditijs & tort. lib. 1. tit. 5. q. 49. n. 29. Masch. de prob. vol. 2. concl. 900. n. 18. ibi: *illa probatio inimicitiæ capitalis inprimis habet locum cum in honesto modo aliquis corporalem iniuriam protulit vt sicui pignus vel alapa sit inflicta*, Porque Melchor de los Reyes no pudo tomar satisfaciõ por hallarse como estava sin armas, y quedò atrozmente injuriado apud bonos & graves viros: Iasson in l. vocari §.

+ bofetada

Pretor ait, el segundo ff. de ius vocando n. 12. Abb. in c. cum illorum de sententia excomunicationis n. 10. Cardosus in sua praxi iudicum, & advocatorum verb. iniuria n. 13. versic. dicitur, ibi: *dicitur atrox & graVissima iniuria quando quis aliquem manu percussit siVe dedit alapā seu frangelo cedit*. Y se dize grave i atroz, respectu facti, loci & personæ. Y siendo como es el dicho Melchor de los Reyes persona de calidad, hijo de padres y parientes destas partes, y Pedro de Linares su ofensor, de ninguna, y averle dado la bofetada en plaça publica, & in magna congregatione gentium ex causis pluribus, sumus in casu atrocitatis probant Bald. in l. atrocē vbi glos. 1. C. de iniurijs Heripa cons. 34. n. 16. ibi: *iniuria dicitur atrox ratione facti aut loci aut personæ quoniam, si quis alium Vulnerat Vel fustibus cedit, alapam dederit iniuriam atrocem infert & ita si in theatro seu foro publico, aut in magna congregatione gentium ab humili persona facta, sit iniuria*. Porque simul se deve estimar respectu facientis & illius cui facta est §. atrox inst. de iniurijs.

¶Quanto a lo segundo, no ay paraque especular si Pedro de Linares afrentò a Melchor de los Reyes, cō justa causa, ò sin ella, porque es cierto le quitò la onra sin causa haziendole injusticia, y no se presume la dio Melchor de los Reyes a su afrenta quando Pedro de Linares en diferentes ocasiones sin tener otra mas q̄ la de su mal natural è inclinacion, a traycion y alevosamente à injuriado à otras personas, y dado la muerte a ocho, tratandoles para el efeto como amigos, & sic contra eum presumitur, quod hac de causa prædicto Melchor de los Reyes atrocem iniuriam intulisse prodictorie Albericus in l. vt vim ff. de iust. & iur. n. 8. Cardinalis in Clem. si furiosus col. fin. q. 33. n. 33. de homicidio quos refert, & sequitur Sarmiento selectarum lib, 1. cap. 10. n. 11. versi. ego existimo, ibi: *qui Titius probus Vir sit cui nulle inimicitiæ cum occisso essent occissus autem ècontrario homo rixosus fuerit & sæpe iniurius*, Por manera, que Pedro de Linares en cōtinuacion de sus malas costumbres, que es la causa que le movio à injuriar a Melchor de los Reyes, haziēdolo, come

tio alevosia, como en esta parte lo resuelve Castillo de Bobadilla in sua politica lib 2.c.14.n.45.

¶Modo ad rem deveniendo, quando Melchor de los Reyes uviera dado la muerte a Pedro de Linares, retro vel a tergo, como a su mayor enemigo, avia de gozar de la inmunidad Eclesiastica, porque a esta muerte no se le puede dar nōbre de alevosa, y segura Zab. com. contra com.tom.3.q.817.per totā.Gut.pract.q.2.a n.29.Azeb l.3.tit.2.lib.1.novæ recop.n.11.idem in l.2.tit.23.lib.8: recop.n.12 & in l.11.tit.8.lib.2.recopil.Burg.de Paz in consi.22.per totum Bart.in l.respiciēdum §. delinquunt ff.de pœnis.

¶Cui quidem resolutioni communi non obstat contrariorum sententia, pro vt sunt Cobarr.lib.2 variarum cap.20.n.7.Ant.Gom.tom.3.variarum cap.3. Paz in l.39.styli n.2.& seq.quos referunt & sequunturMolin, de iust.& iure tom.4.tract.3.disp.7.n.8.Don Iuan Vela de delictis cap.25.n.3.versi.sed apud nos, en cuyos lugares resuelven que el que mata a su enemigo ex intervalo sive habeat iustam causampræcavendi nec ne dicitur proditor.fundados en la decision de la l.fin.tit.7.y la l.10.tit.fin.lib.8.del ordinamento quæ hodie est l.10.tit.26.lib.8.novæ recopilationis; ibi; *toda muerte se dize segura salvo aquella que fuere hecha en pelea, guerra, o riña.*

¶Sed quidquid interpretes isti proferāt etiā atēto iure Regio in terminis d.l.10.nō dicitur proditor qui interficit inimicum ex intervalo cum talis occissus precavere debuisset damnū ab adversario inferēdum quare mors ista secura dici non potest cum securus ille dicatur qui nihil timet & cui periculum nullum imminet arg.tx.in l.1 §.quoties.ff.de ventre in possessionem mittendo cōmuniter DD.in l.1.ff.de actionibus empti.Albericus in dictionario verb.securus: & in hunc sensum ad duco.d.l.10.dum docet securam mortem dici eam, quæ in pugna vel rixa facta non est. Porque durāte la enemistad satisdicitur rixā durare quæ causam inimicitiæ dedit. Albericus in dictionario verb.incontinēti per tx.in l.quod ait l.ff.ad l.Iuliam de adulterijs ibi: *& interpositis oris aprehen-*

hensa est a Patre, qui persequebatur in continenti videtur occidisse. Luego no aviendo tomado Melchor de los Reyes satisfacion de su injuria ni hallado la ocasion de su desagravio dando la muerte a su ofensor en qualquier tiempo es visto lo haze incontinenti, & in eadem rixa, porq̃ tantum dicitur durare quandiu negotijs persecutio durat vtprobatar in §.illud inst.de rer.divis.prædictus Burgos de Paz ut sup.n.17.

¶Y asi la dotrina de Bartulo en la l.respiciendum §. delinquunt ff. de pœnis est in viridi observantia prout asserunt DD.adducti in nostram sententiam; quá exornat Narbona in suis commẽdatarijs in 3.p.novæ recop. lib.4.tit.1.de la Jurisdicion Real.l.20.& est celebris. l. Regia 4.tit.23.lib.8.recop.vbi post quá regulariter diffinitum est omnem homicidam morte plectendum: excipit tamen primo loco ab ista generalitate cum qui notorium inimicum interficit; ibi; *si matare a su enemigo conocido*, ita ut tum inimicitiæ ratio interfactorem acrimine homicidij redat indemnem prosperus Farin. in apendice immunitatis Ecclesiæ in argum. utrum prodictorius homicida. fo.21.n.143. ibi; *limit a primo in occidẽte suum inimicum quoquomodo etiam per insidias & proditione tũ enim occisus præcavendi causam habebat a suo inimico, & ideo si sibi nõ præcavit sua est culpa, & occidens non dicitur proditor ad efectũ vt pribetur Ecclesiæ immunitate*, & tandem Bartoli Doctrina tanquam magis communis fuit admissa a Clemente 8. Pontifice de voto tunc Cardinalis Burghensis, idem Farin. refert vbi sup. d.n.134. versi. fi. ibi: *cum tamen eandẽ doctrinam admissam fuisse apparet a Sanctissimo Põtifice Clem. 8. iniudicando nullatenus abea recederem*.

Narbona lib. 4 ... l. 20 ... (handwritten marginal note)

ARTICVLO TERCERO.

PRetenden la justicia Real, y la parte de Pedro de Linares que quando en lo que queda disputado en el articulo antecedente, no aya alevosia que la cometio Melchor de los Reyes, viniendo contra las amistades q̃ entre el y Pedro de Linares hizo el Excelẽtisimo señor Duque

Duque de Medina, fundados enque todos los casos tan de iure civili quam de iure Canonico, se reduzen a tres especies de alevosia. La primera quando aliquis prodiderit Principem, vel Rempublicam. Y la segunda quando prodiderit amicum, vel socium, eum occidendo, offendendo, vel vulnerando. La tercera y ultima quando prodiderit illum quem in fide suscepit, & contra fidem datam venit D D. in l. proditores ff. de pœnis. Zephalus Cons. 57. n. 8. Bald. Cons. 361. n. 3. in 4. vol.

¶ Esta objeccion tiene facil respuesta considerando lo primero, la grandeza de nn Principe tan grãde como lo es el dicho señor Duque. Y lo segundo el ser como es el dicho Melchor de los Reyes su sujeto vassallo; el estar en su tierra y presencia: y asi viniẽdo en las dichas amistades, se à de entender lo hizo propter nimiam reverentiam quæ quidem debetur prædicto Duci, & paria sunt iniure aliquid facere propter reverentiam, ac si factum fuisset propter metum. l. 1. §. quæ onerandæ ff. quorum rerum actio nomine detur, & ex tali præsentia inducitur expræsse metus presumpt. Alciat. lib. 8. respons. c. 57 n. 5. arg. tex. in l. veluti ff. de iust. & iur. Y porque solo cõ dezir que fueron con intervencion de señor a vassallo, de General, a soldado, y finalmente del Principe mayor de España: està bastantemente ponderado, quan compelido y contra su voluntad hizo Melchor de los Reyes las dichas amistades. Pero porque hablemos en todo cõ fundamentos de derecho y de buenas letras: digo q̃ los ruegos de un Principe siempre escusan, porque son imperios y mandatos; dixolo elegantemẽte la gl. in l. unica C. si rector provintiæ verb. pignora. Y la gl. in l. 1. §. sed ego verb. quæmadmodum ff. quod iussu. Y consta de la mism a l. donde el mandato blando del Padre, ò de el señor se compara al violento y necessario que es la diferẽtia que ay entre el verbo *mando*, y *iubeo*. Y asi dize Vlpiano *sed si mandaverit Pater dominus ve videtur iussisse*. Y es opinion comun de Tiraquel. tract. de pæn. leg. caus. 35. Afflictis deciss. 69. n. 5. Iuan Iacobo de Leonardis inter cõsilia Bruni cons. 114 n. 386. Lo qual es en tanto grado

D que

que los autores referidos afirman; que no solo quando vn Principe manda a un vassallo que cometa un delito, sino aun quando se lo ruega, tiene escusa, y no deve ser castigado con la pena ordinaria del crimen cometido, y la causa es el miedo induzido en el ruego, è intercession del Principe. Y assi es comũ proverbio, que tales ruegos son mandatos, como dize la dicha gl. quemadmodum, §. sed ego in l. 1. quod iussu. y segun Erasmo Chiliad. 5. Cent. 1. Tambien es comun otro proverbio, que los ruegos de los Principes andan siempre con las armas en la mano, *Preces armatæ*: a que aludiò Tibulo quando dixo, que siempre ruega un poderoso, desembaynados los azeros.

Evaginato supplicat ense potens.

¶ Y Antonio Galo, tratando de sacar a luz un Libro a ruegos de Augusto Cesar, dixo, que el rogarle, era mandarle, y que la violencia estava oculta entre un Imperio blando.

Scribere me Cæsar iubet, & mea carmina poscit,
pene rogans blando vis latet Imperio.

¶ Y porque traygamos testimonios en proprios terminos de lo que puede un poderoso, respeto de hazer amistades en lo comun del pueblo; sea el del Principe de los Poetas Virgilio en la primera Eneyda, tratãdo de como Neptuno en medio de una tormenta avia apaziguado el mar, y refrenado los vientos, lo comparò a quando en un vulgar tumulto, sale un varõ grave que en viẽdole callan todos, y el con palabras y razones los sossiega y haze amigos.

Ac, veluti magno in populo cum sæpe coorta est,
Seditio, sævitq; animis ignobile vulgus,
Iamq; faces & saxa volant: furor arma ministrat,
Tunc pietate gravem, ac meritis si forte virũ què,
Conspexere silent a rrectisq; auribus adstant,
Ille regit dictis animos & pectora mulcet.

¶ Pues

¶Pues si a un respeto de un Varon particular, pondera el Poeta el poder que tiene con lo comun del pueblo para sossegarlos y amigarlos, que serà respeto de un Principe tan poderoso como el señor Duque de Medina, y mas con un vassallo suyo; que si bien en su nobleza y afabilidad parece que no à lugar lo referido, con todo es tanta su grandeza que quedan suspensos los animos entre su afabilidad Magestuosa, y su gravedad benigna que es lo que dixo Quintiliano, tratando del mismo Augusto Cesar, *ita benignus, ita supremus, ut colluctetur animus & inquam partem flectatur nesciat.* A loqual se allega ser un Principe tan venerado como amado de sus vassallos el señor a quien mas respeta España, el General de sus costas, el Athlante en quien estriba su opinion y credito, y el Principe finalmente a quien constituyen tantas partes, que quando por sangre no lo fuera, deviera serlo por las muchas virtudes que le adornan, y porque solo tratemos de las que hazen al proposito; es tan discreto, y eloquente que aun quando fuera vn Cavallero particular, pudiera con razon dezirse, que la fuerça de sus palabras el estilo del lenguaje, y su retorica natural avia sido apremio para las dichas amistades, y que asi las avia hecho compelido el dicho Melchor de los Reyes, que el rogar y persuadir, modo es de compulsion, como dixo la l. vnica §. pen. C. de rap. Virg. Y aun en cierta manera es mas que compeler y obligar cõforme la l. 1. § persuadere. ff. de servo corruptio ibi: *persuadere autem est plusquam compelli atq; cogi sibi parere.* Y como dixo Lucano ad Pisonem, la eloquencia, y el bien dezir, es dueño de las volũtades, de suerte que las rinde a afectos diferentes.

Iudicis affectum possessaq; pectora Ducis
Victor sponte sua sequitur quocunq; vocasti,
Flet si flere inbes, gaudet gaudere coactus.

¶Y como dixo Euripides, la persuasion, es Reyna de las voluntades.

Ac non magis suadelam quæ mortalibns
Regina sola est ex amusim exequitur.

¶Y co

¶Y como dixo finalmente el Principe de los Oradores cedan las armas a la eloquencia y rindan lauros a la lengua.

Cedant arma togæ concedant Laurea linguæ.

¶Y para que de una vez lo encarezcamos, es tanto el poder de la eloquencia, y la fuerça de una persuasion; q̃ aun en el Tribunal supremo de los Pontifices, y Emperadores, ay quexas de que muchas vezes cõpelidos de importunaciones, cõceden lo que no devieran; assi lo afirma Inocencio 3. en el cap. tua de præb. & cap. cum iuvẽtute §. cæterum de purg. Canon. Y los Emperadores Graciano, Valentiniano, y Theodosio en la l. 1. C. de petit. bono. subla. lib. 10. afirman que muchas vezes forçados de importunaciones conceden loque de otra suerte quiça no concedieran. *Sedquoniam plerumq; ita in nonnullis causis inverecunda petentium inhiatione constringimur ut etiam non concedenda tribuamus*, Agora pues, si los ruegos y persuasiones son tan poderosas respeto de superiores tan altos; q̃ será de superior à inferior, de señor a vassallo, de General a soldado, y mas con las calidades referidas del señor Duque de Medina? Assi que es sin duda que con tal intervencion, fue cõpulso y apremiado el dicho Melchor de los Reyes a las dichas amistades no siendo creible q̃ de otra suerte en tanta injuria uviera de admitirlas:

¶ Quo supposito el acto de la confederacion, y amistades celebrada en la presencia del excelẽtissimo señor Duque, y con su intervencion no obligò a Melchor de los Reyes de forma q̃ precissamente observara las amistades fechas con el dicho Pedro de Linares: por que el miedo que intervino las anullò, è invalidò cap. veniens el 2. extra desponsalibus cap. consultationi eo. tit. l. metus autem ff. quod metus causa, & dicitur metus iustus cadens inconstantem virum, quando Princeps, seu Dominus subditis iubet ut aliquid faciant gl. in cap. convenior in verbo monere 23. q. 8. ibi *iussus enim & præceptum Principis est iusta causa timoris*. Reminaldus in l. interpositas n. 2. versic. item prædictis adde C. de transact. Bald.

Consil

Conf.142.*incipit dominantibus magnificis* n.2.versi. solutio lib.1. Fulgosius conf.191.incipit *Titius iussus, ubi idem de iussu superioris sub pœna indignationis*. Rolanus conf. 100. n. 129.& seq. *vbi quod metus Principis est quodammodo vis præcissa quæ omnem tolit consensum* Mascar. de prob.lib.2, concl.1051.n.4. & n.55. *vbi facit conclusionem quod simplex præceptum Regis iustum metum inducit*. Menoch. de præsump. lib.3.præsumpt.126.n.12.vbi plures allegat dicentes ex contrastn Principis cum suis subditis argui metum. Mayormente en nuestro caso vbi agitur de timore verecundiæ, & amissionis propijs honoris quem metum morti æquiparari communiter tradiderunt DD. ind.l. interpositas & præcipue Bart.ibi n.5.vbi dicit sufficere metũ verecundiæ,& amissionis honoris licet non contineat metum mortis vel curtiatus corporis tex.in l.isti quidẽ ff.de eo quod metus causa, vbi inquit Paulus Castrensis ibi; *cum viris bonis iste metus maior quam mortis esse debeat*, & notat gl.in c.cũ dilectus in versi.nec metu mortis extra de eoquod metus causa.

¶Y menos obstarà el dezir que por aver dexado de tomar satisfacion Melchor de los Reyes de su afrenta, y injuria en tãto tiẽpo, cẽsetur metus purgatus, & proptere a spõtanea ratificatio del acto dela cõfederaciõ perso y amistades, porq̃ metus tãdiu durat quãdiu durat causa & persona inferẽtis metũ, & sic spõtanea ratificatio etiã per actus positivos non purgat præcedentem metum illatum, quando durat eadem causa metus, est celebris Doct. Bart.in l.ob turpem causam col.fi.ff.de conditione ob causam Abb.in cap.asserens in 3.notabili de procuratoribus Detius in l.omnibus causis ff. de reg.iur. n. 14.& 15. Y supuesto que la causa adhuc durat, & persona qui metum intulit, por ningun camino viene a estar obligado Melchor de los Reyes al cumplimiento delas dichas amistades.

Preterea, porque Pedro de Linares no dio satisfacion a Melchor de los Reyes, de la injuria y afrenta que le hizo, nec pro ea prædictus Petro de Linares debita pæna fuit punitus, quo casu pax seu concordia non tenet Fa-

rin.in praxi crim.tit.3 de varijs & diu.crim. q.107.art.1 n.9.ibi:*tum enim qui iniuriam, & ofensionem recipit cogi non potest ad faciendum pacem & remittendum iniuriam, bene tamen videtur cogi posse quando ofendens debita pæna fuit punitus, alias nemo pacem facere cogi potest.* Sic enim argum. tex.in l.furti §.qui ius ff.de his qui notantur infamia in specie scripserunt Bart.in d.l.n.2.Bald.in l.1.§.quies ff. de off.præf.vrbe Felinus in rubrica de tregua, & pace n. 9.Baiard.in additio,ad Iul.Clarum q.58.n.75.

¶Y quando sin perjuyzio de la verdad, estas pazes y amistades fueran firmes (que se niega) quien las quebrò fue Pedro de Linares, que viniendo contra ellas, dio causa à Melchor de los Reyes para nueva inquietud, queriẽdo calificar la afrenta que le hizo dandole la muerte, y anduvo prevenido para el efeto de un Pistolete, y otras armas ofensivas, y de intento buscò a el dicho Melchor de los Reyes, hasta aguardarle en los umbrales de las casas de su morada, & pax dicitur rupta per insultum factũ ad domum alicuius animo offendendi licet offensio nõ fuerit secuta. Nicolas Moron in tractatu de fide treuga & pace p.2.q.46.n.25.& alij ab eo Relati, ex solo enim insultu cum armorum evaginatione, & insultans archibutium habens dicitur pax rrupta Parisius cons.165. n. 22.lib.4.Gracianus cõs.73.n.5.lib.2.& per solas minas etiam si non sit secutus efectus minarum pax censetur rrupta Parisius vbi supr.n.3. Mascard. de probationibus lib.3.concl.1157.num.118.& cum prædictus Petrus de Linares paci non staret nec ei stare tenebatur Melchor de los Reyes, quia frangenti fidem fides frangatur eidẽ, cap.3.de iure iurando. Y assi quando Melchor de los Reyes uviera dado la muerte a su mayor enemigo, que era Pedro de Linares, estando como estava afrentado, y justamente de nuevo provocado, lo pudiera hazer sin temor de pena, quia ignoscendum est ei qui provocatus se vlcisci velit Angelus, in titulo de maleficijs 4.p.n.20 Y por conservar la causa de su onor y vida, le era licita la defensa, y ofensa de su contrario, cum honoris causa & vitæ equiparentur secundum Salomon in repetitione,

l.ut

l.ut vim de iustitia,& iur. num 5.versi.Rursus æque iusta causa est.

¶Y no solo Pedro de Linares se preparò de armas para ofender y dar la muerte a Melchor de los Reyes; ex qua præparatione præsumitur agressor, Gutierr. libr. 4. pract. q. 13. n. 20. Pero tambien añidiẽdo agravio à agravio è injuria à injnria, le dixo a D. Iuana Bautista muger de Melchor de los Reyes en calle publica de cõcurso de gente, y en presencia de las mugeres que la acompañavan, que era una puta provada espaldas de Palanquin, y esta injuria es grave, & tum per verbalem iniuriam censetur rupta, pax seu cautio de non offendendo, Beroius cons. 202. n. 22. & 23. lib. 3. ubi declarat dummodo verba siut gravia, & talia quæ pænam mereantur, Cephalus cons. 190. n. 1. & sequentibus iunto n. 11. Y esta es afrẽta nueva, que està justificada, y quando no lo estuviera, in dubio nova causa præsumitur Bald. in l. penult. num. 17 coll. fin. C. de edilicijs actionibus, & sic si incontinẽti sive ex intervallo provocatus offendat provocantem, hoc facere potest sine metu fracturæ, pacis quia provocans prius pacem fregerat Mascar. vbi sup. n. 6. Farinac. tom. 3. de varijs, & diversis criminibus q. 107. art. 35. n. 512. nec est pretendus penna legis Corneliæ de siccarijs, Y porque viendose Melchor de los Reyes tãtas vezes afrẽtado y provocado, dificillimũ erat iustum dolorẽ temperare, & unusquisq; faciat de se conicturam Hipolit. cons. 137. num. 14. ibi; *homo utique ferreus non est: sed carneus & iniurias sibi illatas sentit: & quod unusquisque hac in specie de se faciat coniecturam.* Y asi Melchor de los Reyes (caso negado) que fuesse homicida de Pedro Linares, à de ser dado por libre, y por agora declarar que deve gozar de la immunidad Ecclesiastica, restituyendole para el efecto a el Convento del señor San Francisco de donde fue sacado. Salvo. &c.

El Licenc. Simon Luys,